

РЕШЕНИЕ

№ 4139

гр. София, 21.06.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XIII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 10.06.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Миглена Николова

ЧЛЕНОВЕ: Наталия Ангелова

Младен Семов

при участието на секретаря Александра Вълкова и при участието на прокурора Милен Ютеров, като разгледа дело номер **3724** по описа за **2022** година докладвано от съдия Младен Семов, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/ вр. чл. 208 и сл. от Административно-процесуалния кодекс /АПК/.

Образувано е по касационна жалба на Съвета за електронни медии /С./, чрез процесуален представител срещу Решение № 358 от 31.01.2022 г. по н.а.х.д. № 7436 по описа на Софийски районен съд за 2021 г., с което е отменено наказателно постановление (НП) № РД – 10 – 6/28.04.2021 г. издадено от председател на С., с което на [фирма] е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 15 000 лв., за нарушение на чл.17, ал. 2 от Закона за радиото и телевизията (ЗРТ), във вр. с т. 27 и т. 29 от Критериите за оценка на съдържание, което е неблагоприятно или създава опасност от увреждане на физическото, психическото, нравственото и/или социалното развитие на децата, приети по реда на чл. 32, ал. 5 от ЗРТ.

В касационната жалба са изложени твърдения за неправилност и незаконосъобразност на обжалваното решение. Касаторът счита, че в хода на административно-наказателното производство от страна на органа не са допуснати съществени нарушения на материалния и процесуалния закон, както и че не е нарушено правото на защита на санкционираното дружество, защото е разбрало за какво е санкционирано, а така определената санкция е правилно определена. Искането до

съда е за отмяна на решението на СРС и потвърденото НП.

В проведеното по делото съдебно заседание, касаторът чрез юрисконсулт Д., поддържа жалбата, като претендира неправилност на решението на СРС, поради което и иска отмяната му. Алтернативно моли за отмяна и връщане на делото за ново разглеждане от СРС.

Ответната страна, моли за потвърждаване на решението на СРС, алтернативно - за връщане на делото и за разглеждане от друг състав със задължителни указания за възлагане на експертиза от вещо лице – психолог. Представя писмени бележки.

Представителят на прокуратурата – прокурор Ю. от СГП дава заключение за неоснователност на касационната жалба.

Административен съд София – град Х. касационен състав, като взе предвид твърденията на страните и с оглед предмета на служебна проверка, съобразно чл.218 от АПК, излага следното:

В рамките на административно-наказателното производство и впоследствие в рамките на първоинстанционното съдебно оспорване е безспорно установено между страните, че на 05.02.2021 г., длъжностни лица, в административната сграда на С., извършили преглед на запис от ИСМ на програма „НОВА ТЕЛЕВИЗИЯ“ на доставчика на медийни услуги [фирма]. В хода на прегледа, компетентно длъжностно лице, установила, че на 31.12.2020 г., в часовия пояс от 09:30 часа до 12:00 часа, по програма „НОВА ТЕЛЕВИЗИЯ“, идентифицирана с таймер-сигнал и лого в горния десен ъгъл на екрана, е излъчено предаването на „На кафе“, в което, по повод подготовката за новогодишната нощ, водеща и коментатори обсъждат рецепти за различни видове коктейли и се водят разговори, свързани с интимния живот на гостите в студиото, с което доставчикът [фирма] е допуснал представяне за разпространение на предаване, което е неблагоприятно или създава опасност от увреждане на физическото, психическото, нравственото или социалното развитие на децата, съобразно т.27 и т.29 от Критериите за оценка на съдържание, което е неблагоприятно или създава опасност от увреждане на физическото, психическото, нравственото и/или социалното развитие на децата, приети по реда на чл.32, ал.5 от ЗРТ. Посоченото обстоятелство е установено от свидетеля И. И., която е съставила АУАН, описвайки установените факти, с правна квалификация по чл.17, ал. 2 от Закона за радиото и телевизията (ЗРТ), във вр. с т. 27 и т. 29 от Критериите за оценка на съдържание, което е неблагоприятно или създава опасност от увреждане на физическото, психическото, нравственото и/или социалното развитие на децата, приети по реда на чл. 32, ал. 5 от ЗРТ и е наложила на [фирма] на основание чл. 126, ал. 4, във вр. с чл. 127, ал. 2 и чл. 129, ал. 1 от ЗРТ и § 57, ал. 2 от ПЗР на ЗИД на ЗРТ имуществена санкция в размер на 15 000 лева. В законоустановения срок са постъпили възражения, които са приети за неоснователни. Обжалваното НП е издадено на 28.04.2021 г. с идентична обосновка на извършено нарушение и дадена правна квалификация.

Първоинстанционният съд е приел за установена изложената фактическа обстановка въз основа на показанията на свидетелите по делото и писмените доказателства, приобщени към доказателствения материал на основание чл. 283 НПК. На тази база е изградил фактическата обстановка по случая, като е приел, че АУАН и НП са издадени от материално и териториално компетентни органи, в предвидени от закона ред и форма, спазени са и сроковете по чл. 34 от ЗАНН. С оглед предмета на служебна проверка и данните по делото, съдът е приел, че е налице неправилно приложение на

материалния закон, тъй като словесното описание на нарушението и на обстоятелствата, при които е извършено, не съответстват на дадената правна квалификация на описаното нарушение в АУАН и НП.

С оглед така очертаният предмет на спора, настоящият състав, счита за необходимо да отбележи:

Правилни са изводите на първоинстанционният съд досежно наличието на АУАН и НП издадени от компетентен орган и при спазване административно-производствените правила.

Относно материалната законосъобразност на акта обаче съдът е допуснал нарушение, което предполага отмяна на акта му и връщане на делото за ново произнасяне, съобразно указанията дадени с ТР № 8 от 16.09.2021г. по т.д. № 1/2020 на Общото събрание на съдиите от I и II колегия на ВАС. Съображенията затова са следните:

Административнонаказателната отговорност на [фирма] е ангажирана за осъществено нарушение на разпоредбата на чл.17, ал.2 от ЗРТ /действаща в редакцията на закона в ДВ, бр.109, в сила от 22.12.2020 г./.

В АУАН е описано и посочено нарушение на пар.57 ал.2 ЗИД ЗРТ /ДВ бр. 109/2020г., в сила от 22.12.2020г./ във връзка с чл.17 ал.2/изм. ДВ,бр.109/2020г./ във връзка с т.27 и т.29 от Критериите за оценка на съдържание, което е неблагоприятно или създава опасност от увреждане психическото, физическото, нравствено и/или социално развитие на децата, приети по реда на чл.32 ал.5/отм.ДВ.бр.109/2020г./

Съгласно нормата на 17 ал.2 ЗРТ в действащата по време редакция, се вменява задължение на доставчиците на медийни услуги да не допускат създаване или предоставяне за разпространение на предавания в нарушение на принципите на чл.10 и предавания, внушаващи национална, политическа, етническа, религиозна и расова нетърпимост, възхваляващи или оневиняващи жестокост или насилие.

От своя страна, процесното НП с което е наложена имуществена санкция в размер на 15 000лв. на жалбоподателя е постановено на основание чл.126 ал.4, вр. чл.127 ал.2 и чл.129 ал.1 от ЗРТ и пар.57 ал.2 ЗИД ЗРТ /ДВ бр. 109/2020г., в сила от 22.12.2020г./ за нарушение на чл.17 ал.2 /изм. ДВ.бр.109/2020/ във връзка с т.27 и т.29 от Критериите за оценка на съдържание, което е неблагоприятно или създава опасност от увреждане психическото, физическото, нравствено и/или социално развитие на децата, приети по реда на чл.32 ал.5/отм.ДВ.бр.109/2020г./

Съгласно чл. 3 ал. 1 от ЗАНН, за всяко административно нарушение се прилага нормативният акт, който е бил в сила по време на извършването му.Безспорно установено е, че описаното адм.нарушение е извършено на 31.12.2020г. и в този смисъл приложими са разпоредбите в редакцията им след описаното изменение с бр.109 на ДВ от 2020г.

Правната квалификация на нарушението посочена от актосъставителя и от АНО е тази по чл.17 ал.2 ЗРТ, която в действаща редакция гласи, че доставчиците на медийни услуги са длъжни да не допускат създаване или предоставяне за разпространение на предавания в нарушение на принципите на чл. 10 и предавания, внушаващи национална, политическа, етническа, религиозна и расова нетърпимост, възхваляващи или оневиняващи жестокост или насилие.

В този смисъл обект на защита, респ. на санкция от същата норма не е детската аудитория, така, както следва от фактическото описание в оспорваното НП.

Правното основание посочено от АНО, следващо от нормата на чл.126 ал.4 от ЗРТ гласи, че за нарушение на разпоредбите на чл. 17а, ал. 1, чл. 75, ал. 7 и 9 и чл. 77 на

доставчиците на медийни услуги се налага имуществена санкция в размер от 15 000 до 30 000 лв.

Текста на чл.17а ал.1 ЗРТ от своя страна предвижда, че доставчиците на медийни услуги са длъжни да не създават и предоставят за разпространение предавания, които могат да увредят физическото, психическото, нравственото и/или социалното развитие на децата.

Както изрично е приел и СРС в своето решение и както следва от процесно оспорваното НП, излъченото предаване съдържа информация, данни и послания, при това излъчени в часови пояс и по начин неотносим към изключението по чл.17а ал.2 ЗРТ/т.е. изключващ възможността децата да ги видят/, която информация и послания акцентират върху разкрепостеност отиваща отвъд детската психика, като настоящият състав не счита за прилично да преповтаря законово недопустимите сексуални полюции и алкохолно-трепетни вълнения, въплатени в предаването. От значение за изхода от спора е обстоятелството, че АНО по ясен и категоричен начин е установил самите послания отправяни в ефир, възможността за тяхното въздействие в негативен план върху детската аудитория,респ. тяхната съставомерност. На второ място, посочил е като правно основание относимата норма на чл.126 ал.4 ЗРТ.

В тази връзка, противно на приетото от СРС следва да се отбележи, че АУАН и НП дават ясна представа на жалбоподателят какво нарушение му се вменява. Ето защо не може да се приеме, че е налице обстоятелство водещо до нарушаване правото му на защита.

Фактът, че в диспозитива на НП е посочена,редом с приложимата норма на чл. 126 ал.4 ЗРТ и неприложимата редакция на чл.17 ал.2 ЗРТ,не предполага отмяна на НП. Императивната постановка на чл.63 ал.7 от ЗАНН гласи, че съдът изменя акта по чл. 58д, когато се налага да приложи закон за същото, еднакво или по-леко наказуемо нарушение, без съществено изменение на обстоятелствата на нарушението.

В настоящият казус очевидно е налице неправилно посочена редакция на нормативна разпоредба, а не неправилна правна квалификация на нарушението. Квалификацията на нарушението, изразяваща се в създаване и предоставяне за разпространение предавания, които могат да увредят физическото, психическото, нравственото и/или социалното развитие на децата е съставомерна и съответства на състава на чл.17а ал.1 ЗРТ. В тази връзка и предвид размера на наказанието е налице основание за прилагане закон за същото за същото, еднакво или по-леко наказуемо нарушение.

В съответствие с ТР № 8 от 16.09.2021г. по т.д. № 1/2020 на Общото събрание на съдиите от I и II колегия на ВАС, настоящият съд няма правомощие да изменя наказателното постановление като приложи закон за същото, еднакво или по-леко наказуемо административно нарушение. Административният съд няма правомощие да преквалифицира описаното в наказателното постановление изпълнително деяние, подвеждайки установените от административнонаказващия орган факти под друга нарушена законова разпоредба. С такива правомощия разполага районният съд и той е следвало да ги упражни за да бъде актът му законосъобразно постановен – в съответствие с материалният закон.

От своя страна като не е приложил разпоредбата на чл.63 ал.7 от ЗАНН, съдебният състав на СРС е допуснал нарушение на съдопроизводствените правила.

Поради това и на основание чл. 63в от ЗАНН вр. чл.221 ал.2 предл.второ от АПК,

Административен съд София-град, X. състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение № 358 от 31.01.2022 г. по н.а.х.д. № 7436 по описа на Софийски районен съд за 2021 г.

ВРЪЩА делото на същия съд за произнасяне съобразно указанията, дадени в мотивите на настоящето решение.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:

- 1.
- 2.